De succes[illegible] en ... patronos

POR

IVAN MARTIN DE Hariza, marido y conjunta persona de doña Ana de Cardenas.

EN EL PLEYTO

CON MIGVEL DE VIEDMA, patron del patronazgo que fundò la buena memoria de Mateo de Seuilla, y con Mateo de Monroy, Iuan Marin, y Diego de Seuilla, todos vezinos desta ciudad de Granada.

SOBRE

QVE LOS DICHOS MATEO DE Seuilla, y Alonso de Cardona su padre, y Christoual de Monroy, y Christoual de Monroy su padre, y Iuan Marin, han de restituyr y poner en el Depositario general desta dicha ciudad ciento y cinquenta ducados que se les han dado de la renta del dicho patronato, por no auer llegado el caso, en que el fundador quiso que se les diessen, ni concurrir en ellos las calidades, ni necessidades que expressò; y dellos, y la demas renta del dicho patronato que deue depositarse en el dicho Depositario, se han de mandar dar dozientos ducados a la dicha doña Ana de Cardenas, por ser parienta mas propinqua, y hija legitima y natural de Francisco Rodriguez de Seuilla, hermano mayor del dicho fundador, y su sobrina.

1 ORQVE tiene dos partes la pretension de la dicha doña Ana de Cardenas, diuidiré en otros dos articulos este papel. En el primero fundaré, que no ha llegado el caso, en que la renta deste patronato quiso el fundador se repartiesse a los varones de su linage, y q̃ mientras huuiere hembras, o se esperaren se ha de depositar en el Depositario general: y por el consiguiente, que los dichos Mateo de Seuilla, Christoual de Monroy, y Iuan Marin, han de restituyr los marauedis que han cobrado, y se le ha de mandar al dicho Miguel de Viedma no reparta cosa ninguna della, y que la deposite en el dicho Depositario, conforme el fundador lo dexò ordenado.

2 ¶ En el segundo articulo aueriguarè, como a la dicha doña Ana de Cardenas se le deuẽ dar los dozientos ducados, y que ha de ser preferida, por ser la parienta mas cercana que oy ay del dicho fundador.

3 ¶ Y para mayor claridad, en cada vno destos dos articulos presupondrè para su apoyo la parte del hecho que fuere necessaria, cõ la mayor breuedad que sea possible, huyẽdo el multiplicar palabras ne verbosus, y el omitir las necessarias ne obscurus fiam, ne videar illotis manibus venire ad causam, ex text. in l. 1. ff. de origin. iur. cum ibi notatis, & quia ex facto ius oritur, vulgaris lex ex plagis, §. in Cliuo Capitolino, ff. ad leg. Aquil.

ARTICVLO PRIMERO.

4 PARA fundar este articulo se deue presuponer en el hecho, que el dicho Mateo de

de Seuilla, por su testaměto q̃ hizo en 18. dias del mes de Mayo de 1620 años fundò vn patronato para ayuda a casar, o meter Monjas parientas de su linage, por las clausulas siguientes.

5 *Y Tem declaro, que yo tengo dados a censo quatro mil ducados, los dos mil dellos a esta ciudad de Granada sobre sus proprios y rentas, con facultad de su Magestad, y mil ducados a Geronimo de Contreras Heredero, y a su muger, y seyscientos ducados a Iuan Lopez çapatero, y su muger, y quatrocientos ducados a Ysabel Martin, abuela del dicho Iuan Lopez: y todas estas escrituras han passado ante Gregorio de Arriola, escriuano del numero desta ciudad, desde el año de 614. a esta parte. Es mi voluntad, y pido y encargo a la dicha doña Catalina de Candelas mi muger, tenga por bien, que estos quatro mil ducados se me apliquen y adjudiquen en la parte que a mi me perteneciere; y con esta quantidad de quatro mil ducados desde luego fundo vn patronazgo para casar parientas mias, y lo demas que yrà declarado, en esta manera.*

Clausula.

6 ¶ Y va haziendo cierta distribucion de los dichos dozientos ducados de rẽta, para que de ellos se dè cada año a pariẽtas suyas que nombra hasta ochenta ducados, y vienen a sobrar ciento y veinte ducados, quiere se depositen en el Depositario general por vna clausula, ibi:

Y Los ciento y veinte ducados restantes, cumplimiẽto a los dozientos ducados que rentã los quatro mil ducados en cada vn año, los cobren mis patrones, y los pongan en deposito en el Depositario general desta ciudad, para que se vaya juntando la dicha renta, y la demas que se fuere agregando, como fueren faltando las personas que han de gozar della, todo se junte y deposite segun va dicho, y se gaste y distribuya casando hijas de mis sobrinos, dando a cada vna de las que yo declarare dozientos ducados, para ayuda que tomen estado de Mon-

Clausula.

Monjas, o casadas, y si quando tomaren el dicho estado no huuiere tanta cantidad cayda, e depositada, se le dè lo que huuiere de presente, e lo demas se le vaya pagando como se fuere cobrando, lo que fueren rentado los dichos quatro mil ducados, en la forma que queda declarado.

7 ¶ Y va llamando y prefiriendo a parientas suyas que nombra, y luego dize, ibi:

Clausula. *Y Esta graduacion se ha de cumplir en el lugar que cada vna va puesta: y es mi voluntad, que auiendo de qualquiera de los llamados alguna de edad de casarse, o professar, que se aya casado, o professado, no auiẽdo otra anterior en el proprio estado, se cumpla con efecto con la que ya se huuiere casado, o professado, como està dicho, no auiendo otra anterior que se prefiera, que aya tomado qualquiera de los dichos estados.*

8 ¶ Y prosigue la disposicion en esta forma, ibi:

Clausula. *Y Tem, si de todos los llamados a este patronazgo no huuiere ninguna hembra que tome estado de monja, o casada que pueda suceder en este patronazgo, en tal caso por la propia orden, y antelaciõ llamo a los hijos, nietos, y descendientes varones de los sobrinos y hermanos que de presente llamo a este patronazgo, para que se les pueda ayudar a cada vno con cinquenta ducados para ayuda a sus casamientos, y otra qualquiera necessidad que tuuieren, esto auiendo faltado hembras que puedan suceder de todos los llamados, porque entre tanto que las huuiere no llamo a los varones.*

9 ¶ Y despues dize assi, ibi:

Clausula. *Y Faltando decendientes de mi linage que sucedan en esta renta y patronazgo, se reparta esta renta entre huerfanas hijas de vezinos desta ciudad, de padres honrados de las parroquias de señor san Andres, y san Illefonso, a parecer de mis patrones, dando a cada vna la parte que les pareciere, hasta en cantidad de cinquenta ducados.*

10 ¶ Y

10 ¶ Y prefiere hasta en cantidad de cinquenta ducados a todas, a vna ahijada suya, hija de su casero, y nombra patrones, ibi:

Nombramiento de Patrones.

Y Nombro por patrones de este patronazgo a el Visitador que es o fuere de las Yglesias deste Arçobispado, y al Beneficiado mas antiguo que es o fuere de la Yglesia del señor san Andres, y a doña Catalina Candelas mi muger por su vida y no mas, y a Iuan de Seuilla mi hermano: y a falta del dicho Iuan de Seuilla suceda en su lugar el pariente mas cercano mio: y auiendo dos en igual grado, prefiera el de mas edad, y tambien prefieran los varones a las hembras, y a falta de varones sucedan las hembras. Y siempre en fin de los dias de la dicha doña Catalina de Candelas mi muger han de quedar y ser tres patrones: vno, que sea mi pariente: y el Visitador de las Yglesias: y el Beneficiado mas antiguo que por tiempo fuere de la Yglesia de señor san Andres, a los quales doy poder y facultad para que todos, o los dos de ellos den poder al patron que fuere de mi linage, dando para ello la seguridad que conuenga para que cobre la renta, y la deposite, para que de alli se emplee y reparta, distribuyendola entre las que las huuieren de auer, y hagan todo lo demas que conuenga a la buena administracion deste patronazgo: y por el cuydado que por esto ha de tener el que cobrare, se le den cada vn año ocho ducados: y el Beneficiado y Visitador, que son los otros dos patrones, tengan obligacion de tomar quenta de la dicha cobrança en cada vn año, por las cedulas de deposito que ha de entregar el que cobrare, y por el trabajo y el q̃ ha de tener en yr cobrãdo, y adjudicando, cõforme a razon y justicia, sin q̃ a nadie se le haga agrauio, lleue cada vn año doze ducados: y estos doze ducados se saquen ante todas cosas en fin de cada año, que es el tiempo que se ha de tomar la quenta.

11 ¶ Y concluye la disposicion, mandando, q̃ todas las vezes que los censos de este patronazgo se rediman, se pongan en el depositario gene-

 ral,

ral, y alli con acuerdo de los patrones sin otra diligencia se bueluan a emplear en personas llanas y abonadas vezinos desta ciudad, con que los patrones, ni ninguno de ellos no puedan tomar a censo ninguna cantidad de dinero de el dicho patronato, ni ser principales, ni fiadores de los que lo tomaren.

12 ¶ Estas son las clausulas que hazen para fundar lo que en este articulo se tratarà, de las quales siguiendo la voluntad del testador como ley: porque la duda de este pleyto se ha de gouernar, authent. de nuptijs, cum vulgatis, §. Disponat, ibi: *Disponat testator, & erit lex.* Voluntas enim testatoris primum locum obtinet, l. in conditionibus primum, ff. de conditionibus, & demonstrat: la que en esta disposicion tuuo Mateo de Seuilla fueron tres cosas, scilicet.

13 ¶ La primera, que de la renta de este patronazgo se diessen a cada vna de todas sus parientas que tomasse estado de casada, ò Religiosa, dozientos ducados.

14 ¶ La segunda, que en defecto de todas las parietas hembras que tomassen qualquiera de los dichos estados, de la dicha renta se diessen a cada vno de los varones sus parientes cinqueta ducados.

15 ¶ La tercera, que faltando todos sus parié tes varones y hembras, se casassen cada año dos guerfanas hijas de padres honrados de las parroquias de señor san Andres, y señor san Illefonso. Y para los dichos efectos manda, que la renta del dicho patronazgo se deposite como se fuere cobrando en el depositario general de esta ciudad.

16 ¶ His praeiactis, no ay duda sino que el llamamiento de los varones no ha llegado mientras

tras huuiere hembras como las ay, y que los q̃ han lleuado la dicha renta la deuen restituyr, y poner en el depositario general.

17 ¶Lo primero, porque la voluntad del testador haze los tres grados de llamamientos referidos en los numeros 13.14.y 15.con prelaciõ de las hẽbras a los varones; de manera que los varones estan llamados condicionalmente, scilicet, si fœminæ defuerint, vel defecerint, & ijs existentibus censentur exclusi, quia conditionaliter vocatus, deficiente conditione videtur exclusus, l.si post morté, §. vltimo, ff.de legat. 1.l.si legatum purè, ff.de adimend.legat.l.si aliquando, ff.de condition.& demonstrat. Bart.in l.2.§.vltim.ff.de donat.Iass.in l. Qui filiabus, n. 21.ff.de legat.1.Crauet.cons.202.num.26.Menoch.cons.322.num.39.& de arbitrar.lib.2.cas. 318.num.15. Mieres, de maiorat. 2. part.q.4. illat.8.num.23.& 24. Defectus namque conditionis perinde operatur, ac si à principio vocatus non esset, l.si quis fundum, in fin. ff.de contrahend.empt.Beroi.cons.84.n.74. lib. 2. Mieres, qui eum citat, vbi proximè numer. 19. quia paria sunt aliquem non fuisse vocatũ, aut fuisse vocatum sub conditione, quæ nondum aduenit, nec est adimpleta, l. si pecuniam, cum vulgatis, quas pasim nostri allegãt, ff.si cert.petat. vbi communiter scribentes Bart. Bald. Iass. & alij, quos in re clara omissos facio.

18 ¶Lo segundo, porque el llamamiento de los varones es posterior, hoc est a falta de todas las hembras, & quisque succedere debet eo ordine, quo vocatus est, l.cum ita, §.in fideicommisso, ff.de legat.2.ibi: *Hi ad petitionem eius admitti possunt, qui nominati sunt*. Et ibi: *Et qui ex his primo gradu procreati sunt*: absurdum enim esset, vt secũdus gradus primũ antecedat, & excludat

l.po-

l. poteſt, ff. de vulgari, l. Iuriſconſultus, §. gradus, ff. de gradibus, Manti. de coniectur. vltimar. voluntat. lib. 8. tit. 8. num. 10. Tiber. Decian. & alij relati á Domino Ioann. del Caſtillo, lib. 3. controuerſ. iur. cap. 15. á num. 26.

19 ¶ Lo tercero, porque el fundador hizo llamamiento primero de las hembras de ſu linage, y quiſo, que haſta que todas ſe acaben y fenezcan, y no aya ninguna, no ſe reparta la renta entre los varones, y aſsi en la orden de la eſcritura las llama antes, num. 5. ibi: *Y con eſta quantidad de quatro mil ducados deſde luego fundo vn patronazgo para caſar parientas mias.* Et num. 8. ibi: *Item, ſi de todos los llamados a eſte patronazgo no huuiere ninguna hembra que tome eſtado de Monja, o caſada, que pueda ſuceder en eſte patronazgo, en tal caſo por la propria orden y antelaciõ llamo a los hijos, y nietos, y deſcendientes varones de los ſobrinos y hermanos que de preſente llamo a eſte patronazgo, &c.* Sed ſic eſt, quod vocatus ille, qui in ordine ſcripturæ præcedit alium, præferendus eſt in ordine ſucceſsionis, per tex. in l. generaliter, §. quid ergo, ff. de fideicommiſſ. libertatib. & in l. cum pater, §. penultimo, ff. de legat. 2. & notat poſt Dec. Hyppolit. & Decian. Domin. Ioannes del Caſtillo, dict. lib. 3. cap. 15. num. 27. Y ſupueſto que ay hembras parientas del fundador, como ſon la dicha doña Ana de Cardenas, y ſu hermana, pretender los varones que la dicha renta ſe les reparta, y auerla recibido, es yr derechamente contra la voluntad del fundador, & audiri non debent, l. illis verbis, ff. de condit. & demonſtrat. ibi: *Contra voluntatem defuncti petens audiri non oportet*, l. ſi quis pecuniam, ff. ſi quis omiſ. cauſ. teſtament. ibi: *Planè indignandum eſt, circumuentam voluntatem defuncti*, Molin. de Hiſpan. primog. lib. 1. c. 3. n. 7. & lib. 3. c. 1. nu. 1. cum alijs ſequentib.

20 Lo

20 ¶ Lo quarto con que se justifica la preten sion de doña Ana, es la geminacion y multipli cacion de llamamientos que haze el testador de sus parientas hembras, y exclusion de varones, mientras las huuiere; de la qual se colige la enixa, y determinada voluntad, que el testador tuuo, de que se repartiesse la renta deste patronazgo entre sus parientas antes que a los varones, ad text. in l. Ballista, ff. ad Trebell. l. si mulier, la segũda, authent. siue à me, C. ad Belleia. l. 3. titul. 12. part. 5. Mantic. de cõiectur. vltimar. volunt. lib. 3. titul. 6. n. 9. Menoch. conf. 328. per tot. Socin. iuu. conf. 133. n. 5. lib. 1. cũ alijs, quos longa serie recolligunt D. Ioann. del Castillo, lib. 4. controuers. cap. 52. nu. 1. cum alijs seqq. Casanate, conf. 4. n. 146. Azebed. in rub. titul. 2. lib. 6. nou. collect. reg. n. 231.

21 ¶ Lo quinto, porque el fundador no hizo para otro fin principal este patronazgo, sino es para casar sus parientas: y el ayudalles para este efecto, o meterse monjas fue su primera intencion, y la razon de su disposiciõ, que expressò en muchas partes de ella, quia causa finalis illa dicitur, quæ principaliter in dispositione exprimitur, Beroi. in cap. sicut, num. 24. de proba. Mantic. de coniectur. vltim. volunt. lib. 6. titul. 14. n. 7. late Ioann. Gutierr. lib. 3. practic. quæst. quæst. 17. num. 115. Y siendo regla de derecho que qualquier disposicion se ha de regular, e interpretar por la causa y razon final y fundamẽtal de ella, nedum expressa, verum etiam præsumpta, & coniecturata, cap. suggestum, & ibi Deci. notabil. 2. de appellat. Mascard. plures referens, de probat. tom. 3. conclus. 1237. nu. 84. Ioan. Gutierr. d. quæst. 17. num. 97. & 98. & illa ratio, & causa finalis, & generalis à fundatore expressa efficit, vt ad huius patronatus distribu

tiones primo loco omnes propinquæ fundatoris sint vocatæ, & quod dispositio porrigatur ad omnem casum; in quo militat eadem ratio, l. cum pater, §. dulcissimis, ff. de legat. 2. l. fin. cum similibus, ff. de hæredib. instituend. Alex. cons. 47. n. 7. lib. 1. Crauet. cons. 3. n. 15. & cons. 16. n. 5. & cons. 221. n. 12. & cons. 245. nu. 2. Marian. Socin. cons. 181. n. 80. lib. 2. Manti. d. tit. 14. n. 8. Molin. de Hispan. primog. lib. 1. cap. 5. num. 6. Tiraquell. in tract. cessante causa, 1. p. num. 139. & sequentib. Francisc. Becc. cons. 41. n. 6. Decia. respons. 41. n. 118. volu. 1. Ioann. Gutierrez eos sequutus, & referens d. quæst. 17. nu. 96. Siendo pues innegable, que la causa final de instituyr este patronazgo fue para casar parientas del testador, bien claro se manifiesta q̃ el llamamiento es general, y que mientras huuiere hembras no ha llegado el repartimiento de los varones, quia non quæri oportet cum quo de supremis quis loquatur, sed in quem voluntatis intentio dirigatur, vt elegantissimè scriptum reliquit Papinianus, in l. cum pater. 79. §. donationis, ff. de legat. 2. semper enim attenditur voluntas potiùs, quàm verba, l. Quisquis mihi, ff. de verbor. significat. ibi: *Mihi Labeo videtur verborum figurã sequi, Proculum mentem testantis, respondit, non dubio quin Labeonis sententia vera non sit*, l. si quis ita, §. conditio, ff. de adimend. legat. ibi: *Sed melius est sensum magis, quam verba amplecti*, l. peculium, §. si seruus, ff. de pecul. legat. ibi: *Verba secundum voluntatem testatoris exaudienda*, l. si quis filium, C. de liber. præterit. ibi: *Cùm manifestissimus sensus est testatoris, verborum interpretatio numquam tantũ valet, vt melior sensu existat*, l. in conditionibus primum locum, ff. de condit. & demonstra. l. Quidam, C. de necess. serui. hæred. instituend. ibi: *Quia semper vestigia sequimur testatorum*.

 ¶Qui-

12 ¶ Quibus accedit, quod ratio finalis, & generalis ostendit, quid statuendum sit in cæteris casibus ex illa, ac eadem causa, & ratione depédentibus, vt explicat Bart. in l. omnes populi, n. 18. ff. de iust. & iur. per text. in l. Non possunt, ff. de legib. & in l. his solis, C. de reuocand. donat. l. fin. C. de indict. viduit. tollend. cum alijs latè traditis per Tiraquell. in l. si vnquã, verbo, *liberis*, n. 30. & sequentib. C. de reuocand. donat. & in tractat. *cessante causa*, 1. part. n. 162. Bald. in l. omnes populi, quæst. 3. n. 20. vbi tradit, quòd non videntur desidentia, quæ in ratione conueniunt, quia ratio est coniunctio diuersorum casuum in eundem finem tendentium, Ioan. Gutierr. d. quæst. 17. n. 93. Hieronym. Grat. respõs. 156. n. 43. lib. 2. ibi: *Præterea non ita supinè intelligitur illud dictum, sed debet limitari, quando ratio, & mens testatoris aliud dictaret; quia tunc non solùm dispositio habet locum in casu, quem verba non comprehẽdunt, sed in casu, cui verba repugnãt*; Detian. respõs. 15. nu. 13. lib. 1. ibi: *Quia ratio dispositionis est vera mens ipsius, imo ipsamet*: & n. 14. ibi: *Quæ quidem ratio si verbis repugnaret, potiùs esset attendenda, quàm verba*, Riminald. Iun. cons. 610. nu. 78. lib. 6. ibi: *Et ratio dispositionis est vera mens ipsius, imò ipsamet*, vt inquit Bald. in cap. dilectus filius, de rescriptis, & cons. 467. in fin. volu. 2. Hinc idem Bald. in l. si quis seruo, colum. fin. C. de furtis, dicit: *Quòd sicut homo est ex anima, & corpore, ita lex, & qualibet dispositio, constat ex verbis, & ratione, quæ verba sunt tamquam corpus, ratio verò tamquam spiritus, & mens disponentis*, Francisc. Becc. cons. 41. n. 6. ibi: *Ratio enim dispositionis tamquam anima regulat, & ampliat dispositionem, & plus potest sola ratio quam dispositio ipsa*, Riminald. relatus qui eadem verba refert, cons. 400. n. 130. Fortun. Garcia, in l. Gallus, §. idem credendum, n. 19. ff. de liber.

liber. & posthum. vbi ait, quòd & si verba dispositionis propriè non decidant certum casum, si ratio dispositionis illum decidit, ille casus dicitur propriè esse in dispositione, Molin. de Hispanorum primog. lib. 1. cap. 5. numero 7. ibi: *Ratio enim dispositionis sic disponit, prout disponere solent verba dispositiua.* Et numero 11. ibi: *Quibus adijcitur expressum esse illud, quod sub ratione comprehenditur, quamuis verbis omissum sit;* & post eum idem testatur Petrus Cauallus, cons. 163. á nu. 16. vsque ad num. 19. ibi: *Cum sola mens, & ratio cessantibus verbis sufficiat.* Quis enim ambigit, quod illa verba testatoris, para casar parientas mias, omnes, & quascumque fœminas propinquas eius vtrimque comprehendat, quocumq; casu, & tempore fuerint, & in qualibet extiterint qualitate, dum modo propinquitatis gradum probatum habeant; verbum enim parientas generale est, vt ad sensum patet, cum omnes generaliter comprehendat, argum. text. in §. plebis cita, vers. *Plebs autem,* & ibi gloss. & cōmuniter Doctores.

23 ¶ Hinc est, que esta razon est generalis, y que tiene tanta eficacia, que procede en todo genero de disposiciones, assi de hombre, como de ley, nam in lege eius ratio, & legislatoris mens inspicitur, & si ratio est generalis, & decisio particularis, tunc ratio illa generalis pro ipsa met lege habetur, & decisio loco exempli est, l. regula, §. fin. ff. de iur. & fact. ignorant. l. 2. §. si mater, ff. ad Trebel. l. si scire, §. aliud, ff. excusat. tutor. ibi: *Sed etsi maximè verba legis hunc habent intellectum, tamen mens legislatoris aliud vult,* l. penult. ff. ad exhibend. ibi: *Non oportere ius ciuile calũniari, nec verba eius captari, sed qua mente quid dicatur animaduertere conuenire,* l. sed sciendum, ff. ad leg. Pompe. de parricidijs, ibi: *Sed & nouerca, & spon-*

& sponsæ omissæ sunt, sententia tamen legis cótinetur, l.si quis adulterium, §. 1. ff. de adulter. ibi: *Ex sententia legis tenetur, quàmuis verbis legis non continetur*, l.2.§.*si mater*, ff. ad Senat. Consult. Tertullian.ibi: *Verba rescripti deficiunt, sed dicendum est eandem esse rationem.* Et ibi: *Puto licèt verba deficiunt sententiam constitutionis locum habere*, Petr. Surd. consf. 67. num. 21. & consf. 96. num. 20. Baeça, de inop. debitor.cap.16.num.81.Ioann. Gutierr.de iurament.confirmator.3.par. cap.2. num.8. & dict.quæst.17.num.101.dicitur enim ratio lex communis ad omnes casus, & non inspicitur, an in dispositione sit idem casus, vel nõ, sed tantummodo consideratur ratio, quia non sufficit diuersificari casus, nisi ratio diuersitatis reddatur, Dec.consf.35. num.16. vers. *Nec obstant plura*, Crauet.de antiquitat.tempor.4.par. principal. in princip. num.91. Gutierr.d.quæst. 17. num. 100. vbi num. 119. animaduertit ex Bart. & alijs, quod quãdo ratio expressa adunguem conuenit casui, de quo agitur dicitur esse casus legis, & si sit ratio illa generalis, non potest restringi per casus particulares expressos, sed etiam comprehendit omissos; expressum enim dicitur etiam illud, quod sub ratione cõprehenditur, quamuis omissum fuerit, l.Gallus, §.quidam rectè, & ibi scribentes, ff. de liber. & posthum. l.scio quæsitum, ff.de testam.l.si postulauerit, §.si negauit, ff.de ad leg.Iul. de adulter. Deci.consf. 15. num. 2. & 6. Parisf. consf. 92. num.47.lib.2. Tiraquel.de vtroque retract.tit. 1.§.2. gloss.1. num. 19. §.20. gloss. 5. num. 11. Mantic.de coniectur.vltim.voluntat. lib.3. tit. 19. num.15. & 16. Molin. lib.1. cap.5.num.11. Gutierr.d.quæst.17. num.82.

24 ¶ Vndè commune placitum, & concors omnium scribentium opinio est, quod si in casu

 omisso

omiſſo militat eadem ratio, quæ militat in expreſſo, omiſſus determinatur ab ea, ac ſi pari modo expreſſus fuiſſet, & hoc non per extenſionem, ſed per comprehenſionem, & non ſolum in fauorabilibus, ſed etiam in pœnalibus, & correctorijs, Molina, dict. lib. 1. cap. 5. nu. 11. Bald. in l. quod vero, ff. de legib. num. 1. verſic. *Item veriſimile*, ibi: *Quia vbi eſt eadem ratio non dicitur extenſio, ſed potius intellectus ſtatuti*; & in dict. l. omnes populi, num. 25. ibi: *Secundo nota, quod vbi eſt eadem ratio; & pœnitus omnimoda ſimilitudo, non propriè dicimus, ſtatutum extendi, quia ineſt tacitè*, Mieres, 2. par. quæſt. 6. num. 19. ibi: *Et quod venit ex ratione dicitur comprehenſum in diſpoſitione*, Surd. conſ. 67. num. 21. Tiraquel. in tractat. ceſſante cauſa, 1. part. à num. 149. vſque ad n. 160. vbi firmat procedere in odioſis, in pœnalibus, in correctorijs, & in omnibus diſpoſitionibus. Quia vbi eadem eſt ratio, tunc omnia, quæ ſub ratione continentur, inſunt non per vim extenſionis, ſed comprehenſionis, Decius, conſ. 227. num. 8. ibi: *Et ideò vbi mens, & omnimoda ratio cōcurrit, non dicitur fieri extenſio*. Et ibi: *Et quando in pluribus caſibus eſt vna, & eadem ratio, non agitur de extenſione, ſed ſicut genus comprehendit omnes ſpecies, ita ratio generalis omnes caſus complectitur*, Pariſius, conſ. 83. num. 21. cum duobus ſequentib. lib. 3. Gratus, reſponſo 15. num. 6. ibi: *Cum vbi ratio expreſſa diſpoſitionis habet locum, habet etiam diſpoſitio, etiam ſi eſſemus in correctorijs, & in quibus fit ſtrictiſſima interpretatio*. Et num. 7. ibi: *Et merito, quia ratio comprehēdit caſum ſicut genus ſpecies*. Petrus Caballus, conſ. 163. num. 22. ibi: *Quando enim pluribus caſibus, eſt eadem ratio, tunc vna, & eadem ratio numero decidit omnes caſus emergentes non per extenſionem, ſed per comprehenſionem; nam ſicut genus cōprehendit omnes ſpecies, ita ratio generalis omnes caſus*

ſub ea repertos, Paul. Caſtrenſ. conſ. 251. num. 3. verſ. *Circa perſonas*, lib. 1. Por manera, que ſiendo generica la palabra, *parientas*, & quod tam latiſſimè patet, & ſe ad omnes ſine diſtinctione ſe extendit, & omnes ſub ſe comprehendit, venimos a eſtar fuera de toda duda; y es euidente, que todas las que lo fueren del teſtador, eſtàn llamadas a la renta deſte patronato en primer lugar y grado antes que los varones, a quien llamò en ſegundo lugar, como arriba queda dicho y ponderado.

25 ¶ Quibus accedit, la identidad de razon, y omnimoda ſimilitud, que corre y milita igualmente en todas las parientas del teſtador, para que todas gozen del beneficio y liberalidad de que quiſo vſar, ayudandoles para que tomen eſtado de caſadas, o Monjas, principal fin a que mirò, deſſeando en quanto pudo, que las hembras de ſu linage fueſſen amparadas, y cada vna lleuaſſe dozientos ducados, con que tuuieſſe algun alibio, y acordandoſe de quien ſe los dexò le encomendaſſe a Dios, pidiendole le dieſſe ſu Santa gloria, premio de quien ſe exercita en actos de piedad; el qual mouido de ſanto zelo, preuiniendo nueſtra miſeria, con honroſo eſtado quiſo impedir muchos pecados en las de ſu linage, que forçadas de la neceſsidad pudieran cometer, como acontece de ordinario: de forma, que hæc vnica formalis, & finalis ratio fuit primum teſtatoris, & principale motiuum, ſiquidem videmus non aliam dari rationem, vt in plurimum ſimiliũ inſtitutionum, pro maritandis fœminis propinquis, & quia eſt vnica, quando nõ eſſet atteſtore expreſſa pro expreſſa haberetur, quia vbi vnica militat, & ſpecifica ratio, aut ſingularis pro expreſſa habetur, & ab ea omnes caſus in quibus militat talis ratio, regu-

regulantur, argum. text. in l. Nominatim, ibi: *Si modò vnicus sit*, ff. de liber. & posthum. l. fundus, qui locatus est, ff. de fund. instruct. l. Milites agrum, ff. de re militar. l. si domino, & ibi Bart. & alij, ff. de leg. 1. l. Patronus, §. 1. ff. de legat. 3. l. si tibi, §. 1. & ibi Bart. l. si hæres, l. si optio, ff. de opt. legat. §. Nominatim, Instit. de exhæredat. liber. cap. ex parte, el primero, & ibi gloss. Abb. & Felin. qui eum text. dicit ad hoc singularem, de officio, & potest. iudic. delegat. lato calamo Tiraquell. in tractat. *cessante causa*, limitat. 21. n. 8. 9. 10. & 11. cum multis sequẽtib. vbi ait, quod tunc cum vnica ratio reddi potest, finalis præsumitur, vt dict. num. 9. circa finem multis iuribus relatis, & authoribus latissimè probat. Et id nõ solùm in fauorabilibus, sed etiam in correctorijs, & pœnalibus dicit procedere.

26 ¶ Quanto mas en causas fauorables y piadosas, como es el ayudar a las parientas para q̃ tomen estado, cosa que es no solo fauorable quomodolibet, sed fauorabilissima, y llena de piedad. Dispositio enim pro maritandis, seu dotandis fœminis est ad pias causas, Tiraquell. in tractat. de priuilegijs, piæ caus. in præfat. nu. 10. & 23. ibi: *Pro dote siue pro maritandis virginibus dicitur pium*, vbi videas multos authores, & iura quæ longo serie allegat, & enumerat, Menoch. cons. 1199. n. 18. & 19. lib. 12. Caualca. decis. 26. n. 23. & seqq. part. 3.

27 ¶ Lo sexto, porque los llamamientos a la renta de este patronazgo se han de regular cõforme los llamamientos de los patrones de el linage del testador, vt ipse manifestum reliquit in illis verbis, ibi: *Item si de todos los llamados a este patronazgo no huuiere ninguna hembra que tome estado de Monja, o casada, que pueda suceder en este patronazgo, en tal caso por la propria orden y antelacion*

llamo

llamo a los hijos, y nietos, y descendientes varones de los sobrinos y hermanos que de presente llamo, &c. Las quales juntas con las que haze en el nombramiento de patrones de su linage, ibi: *Y nombro por patrones deste patronazgo al Visitador que es, o fuere de las Yglesias deste Arçobispado, y al Beneficiado mas antiguo que es, o fuere de la Yglesia de señor San Andres, y a doña Catalina Candelas mi muger por su vida, y no mas, y a Iuan de Seuilla mi hermano, y a falta del dicho Iuan de Seuilla suceda en su lugar el pariẽte mas cercano mio, y auiendo dos en igual grado prefiera el de mas edad, y tambien prefieran los varones a las hembras, y a falta de varones sucedan las hembras.* Ex quibus infertur, quod voluit, quod in iure patronatus, & eius administratione succederẽt, tam masculi, quam fœminæ, con la prelacion q̃ significa propria de las sucesiones de los mayorazgos, ex l. 2. tit. 15. par. 2. conforme a la qual en la palabra, *pariente mas cercano*, estan llamadas, quia masculinũ concipit fœmeninum, l. 1. & ibi gloss. in princip. l. pronuntiatio, l. hominis, l. seruus duos, & l. liberti, ff. de verbor. significat. l. qui duos, l. serui, ff. de legat. 3. l. ait diuus, ff. de iure fisci, l. 1. ff. de constitut. pecun. l. tres fratres, ff. de pact. y por expresso llamamiẽto que tienen todas las hembras, ibi: *Y a falta de varones sucedan las hembras*: de forma, que no se puede dudar de su llamamiento a la sucesion del patronazgo, tunc sic el testador dize, ibi: *Si de todos los llamados a este patronazgo no huuiere ninguna hembra*; luego todas las hembras pariẽtas del testador son llamadas primero que los varones. Vna enim pars testamenti, vel scripturæ declarat aliam, l. si seruus plurium, §. fin. l. qui filiabus, ff. de legat. 1. vbi Iass. num. 2. facit text. in l. vtrûm, ff. de petit. hæredit. Sforcia. Per. cons. 95. num 76. Decian. cons. 74. num. 45

 & cons.

& conſ.89. num. 10. & conſ.86. num.26. lib.3. Abb.conſ.36. num.fin. lib.1. Dec.conſ.15. n.3. & conſ.270. num.5. & cõſ.593. num.3. Crauet. conſ.62. num.11. Alciat.conſ.577. nu.9. Bald. & Angel. in d.l.vtium, Guido Pap. quæſt.483. Menoch.conſ.232. num.20. & conſ. 452. nu.7. Caualcan. deciſ.17. nu.24. & deciſ. 18. nu.119. & num.121. lib.3. Mantic. de coniectur. vltim. volunt. lib 6. titu.13. num.4. Simon de Prætis, lib. 2. interpretat. 3. dub. 1. ſolut. 3. num. 65. Hieronym. Cabr. conſ. 140. num.6. Petr. Caball. conſ. 161. num.87. Socin. iun. conſ. 101. num.7. & conſ.19. num.54. lib. 1. & conſ.160. num.35. & 36. lib. 2. nulla enim melior interpretatio, & gloſſatio, quàm ſit gloſſa, & interpretatio diſponentis, Paril.conſ.91. num.27. & conſ 97. num.24. lib.2. & conſ.3. num.53. lib.3. Grammat. conſ ciuil 105. num. 67. Bald. conſ. 407. in fin. verſ. *Tangitur etiam*, Caſanat. cõſ.47. num. 63. regula enim generalis eſt interpretationem haberi clariorem, & certiorem ab eo, qui diſpoſitionem condidit, l. ex facto, in princip. & ibi communiter Doctores, ff. de vulgar. l. in Prætorijs, ff. de Prætor. ſtipulat. l. omnino- natione, & ibi Bald. C. de Sacr. ſanct. Eccleſ. cap. cum veniſſent, de iudicijs, cap. inter alia, de ſentent. excommunicat. gloſſ. & Doctores, in Clementin. ſæpè, de verbor. ſignificat. Simon de Prætis, lib. 1. interpretat.1. num.3. ſolut. 5. num.1. & num.36. Raudenſ. conſ.35. num.61. Caſanat. conſ.47. num.64. Et ratio eſt, quia interpretatio potius debet fieri ab eadem diſpoſitione, quam à iure communi, Gratus, reſponſ. 157. numer.30. & apud eum Ancharr. & Deci. quando enim teſtator ſeipſum gloſſat, & declarat, nunquã igitur ad interpretationem, & gloſſam legis, vt paſsim noſtri vocitant, & eſt euidens.

28 ¶ Lo septimo, porque para el llamamiento de los varones, para dar a entender que han de suceder despues de todas las hembras, y en caso q no aya ninguna, vsò el testador de aquellas palabras, ibi: *En tal caso*, quæ respõdent Latinis; *tunc, aut tali casu*, las quales son taxatiuas y limitatiuas del llamamiento de los varones, aquel caso impiden otra qualquier interpretacion, y la extension, Bart. & communiter omnes, in l. fin. C. de impuber. & alijs Barbosa, de dictionibus, dict. tunc, & dict. *tali casu*, quia limitata causa, limitatum producit effectum, l. in agris, ff. de acquiréd. rer. domin. l. age cum Geminiano, C. de transactionib. & limitata voluntas suos terminos nõ eggreditur, l. non modus, & ibi Bald. C. de seruit. & aqua, l. fin. & ibi Bart. C. ne vxor pro marito, Decius, consf. 551. num. 9. Casanat. consf. 4. num. 128.

29 ¶ Ex quibus infertur, que el llamamiento de los varones para la distribucion de la renta no ha llegado, y que lo que se les ha dado lo deuen restituyr, ex tot. titul. ff. & C. de condict. indebiti; y lo deuen poner en el Depositario general desta ciudad, como lo manda el testador, para que de alli se le den a la dicha doña Ana de Cardenas sus dozientos ducados, como a parienta mas cercada y llamada; vt in articulo sequenti breuiter probandum venit.

Articulo segundo.

30 QVE se le deuan dar a doña Ana los dichos ducientos ducados no recibe duda alguna, por muchas razones.

31 ¶ Lo primero, porque es la parienta mas cercana que ay oy, en quien concurran las calidades

dades que quiso el testador, porque es hija de Fráncisco Rodriguez de Seuilla su hermano mayor, como lo dizen tres testigos q̃ tiene examinados, y hazen plena prouança, l. vbi numerus, C. de testib. cap. in omni cap. licét vniuersis extra eodem, l. 32. titu. 16. par. 3. y porque en esto no ay duda no gastaré tiempo en apoyo desta razon.

32 ¶ Lo segundo, porque es llamada, ex dictis á num. 17. vsque ad num. 28. vbi pluribus rationibus, & argumentis probatum remanet, quod omnes propinquę sunt ad distributioné vocatæ sine distinctione; si bien las specialiter preferidas sunt melioris cõditionis, en caso que concurran con qualquiera otra parienta, de que está ageno nuestra pretension, pues ninguna está dellas dispuesta para casarse, vt euidens est; y assi se ha de juzgar conforme a la disposicion del testador que assi lo determinô, ibi: *Y es mi voluntad, que auiendo de qualquiera de los llamados alguna de edad de casarse, o professar, que se aya casado, o professado, no auiendo otra anterior en el proprio estado, se cumpla con efeto con la que ya se huuiere casado, o professado, como està dicho, no auiendo otra anterior que se prefiera, que aya tomado qualquiera de los dichos estados.* Por manera, que no auiendo oy ninguna otra de todos los llamados, que aya tomado estado de casada, o Mója, sino es la dicha doña Ana de Cardenas, deue gozar de su anterioridad y llamamiento, pues se halla casada cõ el dicho Ioan Martin de Hariza, segun lo tiene prouado, y llamada por el testador, sin embargo que fuesse viuda; porque el testador quiso indistintamente, que todas sus parientas gozassen de la dicha renta todas las vezes que tratassen de casarse, o entrar en Religion, sin hazer prelacion de las donzellas, pues la palabra, *pa-*

rientas

rientas, toties in dispositione repetitum, las comprehende a todas, argum. text. in l. 2. titu. 15. part. 2. & ex ijs quæ dicta manent, supra num. 19. 20. & 24.

33 ¶ Lo tercero, porque el testador en los llamamientos especificos que hizo de parientas, en particular vsò de la palabra, *preferida*, ibi: *Primeramente sea preferida, e pagada vna hija que oy tienen en su casa Maria de la Paz mi sobrina, &c.* Et ibi: *Y luego sea preferida, y llamo a este patronazgo a Maria, que de presente està en mi casa, hija de Mariana de Viedma, &c.* Et ibi: *Y luego llamo, y sean preferidas y puestas en este lugar las hijas que tuuiere Alonso de Carmona*: verba *enim præfero*, & *prælatus*, omnium indicant vocationem æqualem, & nominatorum meliorationem, ex eo quod verba sint comparatiua, quæ positiui formam relinquunt in ijs, quibus præferuntur, Bartolus, in l. legata, num. 2. ff. de legat. 1. & in l. cum filius, §. pater, num. 1. ff. de legat. 2. quia si vnus est melior altero, ambo sunt boni: y assi si ex fœminis testatori propinquis aliquæ alijs præferuntur, omnes sunt vocatæ: si enim præferuntur, alijs præferuntur, quibus sunt æquales, & illis addunt illud, in quo præferuntur, vt demonstratione mathemathica patet ad sensum, quia si alicui ex æqualibus aliquid super addatur præferretur cæteris sine dubio, vt apparet in melioratione, quæ præsupponit æqualitatem inter omnes filios, aut descēdentes respectu legitimæ, in qua omnes sunt æquales, & indicat preferri cæteriselioratum respectu tertiæ, aut quintæ bonorum portionis, in qua clioratus præcedit cæteros non melioratos.

34 ¶ Quibus accedit, que la prelacion que el fundador hizo de las llamadas specialiter a las demas, no fue en quanto a los llamamientos

F absolo-

absolutè, sino en quanto a la quantidad de la renta, y en caso de concurrir con otras parientas que quieran gozar della; y esto se haze euidente ex eo, quod præcipit, que se les dè a dozientos ducados a cada vna de las que huuieren tomado estado, ibi: *Dando a cada vna dozientos ducados para ayuda a que tomen estado de Monjas, o casadas, &c.* Y despues en las llamadas specialiter, dize en la primera, ibi: *Y dandole quatrocientos ducados de la dicha renta para el dicho efeto de tomar estado, no embargante lo que arriba queda dispuesto.* Et paulò inferius, ibi: *Y estos quatrocientos ducados se le den el dia que aya tomado estado de Monja, o casada.* Y en el segundo llamamiento, ibi: *Es mi voluntad, que se le den de la renta deste patronazgo quatrocientos ducados el dia que tomare estado de Monja, o casada.*

35 ¶ Con lo qual queda bastantemente fundada la justicia de la dicha doña Ana de Cardenas, para que se mãde restituyr a los dichos Iuã Marin, Mateo de Monroy, y Diego de Seuilla los 150. ducados que se les han repartido, y ponellos en el Depositario general, y de ellos, y los demas dar a la dicha doña Ana dozientos ducados, como parienta mas cercana del testador, que se halla sin concurso de otra casada. Et sic futurum speramus: Salua, &c.

Licenciado Tabuste Nieto.